✠

P O R

EL COLEGIO DE LA Compañia de Iesus de la ciudad de Granada.

C O N

El Dean y Cabildo de la ſanta Yglesia de la dicha ciudad.

PRETENDE El Colegio, que ſe ha de admitir quoad vtrumque effectũ ſuſpenſiuum, & deuolutiuũ, la apelacion que interpuſo de la ſentẽcia pronunciada en 16. de Setiembre de 1628. por la qual ſe mandaron executar los Breues de Leon XI. y Vrbano VIII. y en ſu cumplimiento ſe mandò, que paguen diezmos de todas las coſas, ſino es de los ganados que crian para ſu propio vſo, y de los guertos adjacentes al Colegio, y de vna heredad cercada de quatro fanegas; y reſeruò el declararſe quales ſon nouales.

Primò, Porque tiene en ſu fauor la regla, quod appellatio regulariter eſt admittenda. *l. 1. ff. de appellationibus*, permittitur enim omni caſu, quod non reperitur expreſſe prohibita. Franchus *in rubr. de appellationibus, num. 18. verſ. Tertio præmitte quod regulariter,*

Rebuffus de appellationibus in præfatione, num.72. aunque sean causas sumarias. *Contardus in l.vnica, in prima oppositione, num.1.& 2.C. si de momentanea possessione.* Y aunque sean causas menores, ò minimas. *Menochio de recuperanda possess remedio 5. q.22. Contardus in dict.l.vnica, in ratione dubitandi, num.2. Sigismundus Scacha de appellationibus, lib.3. cap.2.q.17. num.6.7. & 13.* donde en el *num.15.* dize, que esto es sin disputa de iure canonico, aunque huuo opiniones contrarias de iure ciuili, post Speculatorem, Nicellum, & Marantã, & latius comprobat *d.q.17. limit.40. nu.17.*

Secundò, En este caso es sin disputa. Porque aunque se trata de la execucion de priuilegios, & in executiuis regulariter non datur appellatio. Pero en este caso no se ha procedido como en via executiua, sino como en causa ordinaria.

Porque la santa Yglesia de Granada pidio execuciõ del Breue de Leon XI. y se dio mandamiento para que se notificasse al Retor de la Compañia de Granada, y se le notificò.

En 30. de Iunio 1625. la santa Yglesia pidio agrauatorias.

En 28. de Agosto de 1625. el Colegio alegò diuersas razones porque no deuia executarse el Breue, ni despacharse agrauatorias, y pidio manutencion.

En 9. de Setiembre del mismo año, la Yglesia alegò tambien razones para que se executasse, y se despachassen agrauatorias, y pidio tambien manutencion.

Sobre estos tres pedimientos, de si se auia de executar el Breue, y despachar agrauatorias, y conceder manutẽciõ a la vna parte, ò a la otra, se recibio a prueua, no como en juyzio executiuo, y sumario, sino como en ordinario, con termino legal de ochenta dias: y despues se concedio el de ciento y veynte a pedimiento de la misma Yglesia: y en las peticiones, y interro-

terrogatorios de las partes se alegaron por ambas partes todo lo tocante a la propiedad, y possession.

Respeto del pedimiento de manutencion, se proueyò en 17. de Iunio deste año, negando lo que pedia la Yglesia.

Pero respeto de executar las Bulas, y de la declaracion de cosas en que se deuen executar, se proueyò en este auto de cuya apelacion se trata.

De que se sigue, que aunque aliàs in executiuis regulariter nõ detur appellatio, quãdo proceditur summariè. Pero se admite quoad vtrumque effectũ, quando iudicium quod poterat instrui tanquam in via executiua, fuit instructum tanquam in via ordinaria, vt in obligatione Cameræ Imperialis scribunt Contardus in *l. vnica, limitat. 14. num. 5. C. si de momentanea possessione, Ruginellus de appellationibus, §. 2. cap. 3. num. 163. Sigismundo Scacha de appellationibus, lib. 3. cap. 2. q. 17. limitat. 9. nu. 44.* vbi multis confirmat.

Tertiò, aunque el Illustrissimo señor Nuncio es executor de las Bulas Apostolicas, & regulariter ab executore, & executione non admittatur appellatio. Pero esto procede in executore mero, qui nullam habet iurisdictionem, seu cognitionem, sed tantum simplicem executionem obsequialem sibi demãdatam, *ex Glossa vulgari recepta ab omnibus in cap. nouit 43. de appellationibus.* Secus est in executore mixto, quia ab eo potest quoad vtrumque effectum appellari, vt in specie tradunt Anton. de Butrio *in d cap. nouit 43 nu. 6. vers. Oppono quod ab executoribus de appellationibus, Ruginellus de appellationibus, §. 2. cap 2. nu. 60. vers. Secus vero, Scacha de appellationibus, lib. 3. cap. 2. q. 17. limitat. 11. num. 11.* Vbi reddit rationem, quia executor mixtus non tantum exequitur, sed etiam cognoscit de rebus, & de exceptionibus. Y el señor Nuncio en esta causa no procedio, ni pudo proceder como executor

cutor mero,ſino como executor mixto,recibiendo a prueua, y con pleno conocimiento de cauſa, no ſolo executando,ſino declarando en que coſas ſe deue hazer la execucion, por preciſa neceſsidad,por eſtar remitido el Breue de Leon XI.al derecho,y coſtumbre, vt declarant Butrius *num.3.& Abbas num 4 in cap.de cætero 5.de ſententia, & re iudicata, Scacka d.q. 17. limitat.10. num.42.& 43.& limitat.11.num.11.& 12.* Y aſsi ſiendo executor mixto, y auiendo procedido como tal, preciſo es auerſe de admitir la apelacion, ex ſuperius adductis.

Quartò,ſe prueua por ſer eſta cauſa decimal, que aunque regularmente es executiua, & non detur appellatio à ſententia lata pro ſoluendis decimis, *vt in cap.tua nobis 26.de decimis*. Pero eſto procede quando contra la execucion en cauſa decimal ſolo ſe alegare preſcripcion,ò poſſeſsion: pero ſi ſe alega priuilegio, ò compoſicion,como en eſte caſo;tunc poteſt grauatus appellare à ſententia de ſoluendis decimis, quia in effectu cenſetur declaratum nō obſtare priuilegiū, ita diſtingunt Ioannes Andreas *in d.cap.tua nobis, nu.* 7.& ibi Anto.de Butrio *num. 7. verſ. Secundo oppono, Abbas num.9* & ſcribentes omnes ſequitur Sigiſmundus *Scacha de appellationibus,lib.3.cap.2. q.17.limita. 18.num.2.*

Quintò,tambien es limitacion vulgar, y comun,y puntual, y preciſa para eſte caſo,que del juez executor, y de la execucion ſe puede apelar quoad vtrumque effectum ratione exceſſus,*l.ab executione 5.& ibi Bald.in principio,& Salicetus num.1.C. quorum appellationes non recipiantur, Abbas in cap.quoad conſultationem,num.10.& 27.de re iudicata, late Contardus in l.vnica,q.24.num.8.verſ.Declara, & num. 36. & limitat. 19. ratione exceſſus, num.1.C. ſi de momentanea poſſ.Cæſar Bartius deciſ.55.num.6.* vbi dicit,quod nullo

in

in casu censetur prohibita appellatio ab excessu executionis. Rebuffus *de sententia executione, artic. 7. glos. 2. sub num 4.* vbi dicit, quod nulla est causa in mundo in qua nõ posit appellari ab excessu modi, latè Sigismũdus Scacha *dict. cap. 2. q. 17. limit. 9. nu. 36. & limitat. 10. num. 28. & limitat. 11. num. 6.*

Y asi quando en la via executiua se mezcla declaracion, ò liquidacion, se admite apelacion, si la parte pretende auerse excedido, vt in liquidatione instrumẽti executiui, seu obligationis Cameraris, tradit Sigismundus Scacha *dict. limitat. 9. num. 36. & 37.* ideoque generaliter dicitur à liquidatione instrumẽti executiui, vti à re noua dari appellationẽ, vt censuit Rota *decis. 100. ex nouem, nu. 1. & 2. part. 1. Barcius decis. 55. nu. 7. Sforcia dict. limitat. 10. num. 54.* Ergo es forçoso admitir la apelacion interpuesta de la liquidacion, y declaracion de las cosas en que el Breue de Leon se deue executar. Pues aunque el sea de su naturaleza executiuo, la liquidacion, y declaracion no lo es.

Sexto, Esta conclusion es mas precisa, por ser notorio el excesso de executar el Breue de Leõ en la ciudad, y Reyno d Granada, siẽdo como es limitado para solas las Yglesias; y Colegios de los Reynos de Castilla, y Leon, que son diferentes del de Granada con distancia de mas de setenta leguas, y otros Reynos en medio.

En el Breue de Leon se refiere, que los pleytos, y diferencias eran entre la Compañia, y las Yglesias de los Reynos de Castilla, y Leon, ibi: *Ecclesiarum Rectores Regnorum Castellæ, & Legionis.* Y en lo decisiuo del Breue se puso la misma limitacion, ibi: *Rectores, & alias Ecclesiasticas personas dictorum Regnorum:* & expresius ibi: *Collegia, & loca quæcunque vbi ius locorum in prædictis Regnis Castellæ, & Legionis existentia.* Y la misma limitacion se expresò diuersas vezes en el Bre

ue de Gregorio XV. ibi: *In primo dictis Regnis:* & ibi: *Aliarumque Ecclesiarum primo dictorum Regnorum.* Y la misma limitacion procede en la relacion que el Breue de Vrbano hizo a entrambos, y con la clausula, pro expressis habentes, y con la clausula, *iuxta præinsertarum Leonis prædecessoris huiusmodi literarum formam, & consequentiam,* ex natura relationis. *l. Asse toto, ff. de hæredibus instituendis. l. si ita scripsero, ff. de conditionibus, & demonstrat.* Y los rescriptos Apostolicos no se han de estender a diuersas personas, *cap. P. & G. de officio delegati,* maximè auiendo sido por via de transaccion, composicion. *l. si de certa, C. de transactionibus,* y por via de compromisso. *l. non distinguemus, ff. de arbitris.*

Y es engaño dezir, que en el nombre de Castilla se comprehenden todos los Reynos de España.

Porque los Reynos de Castilla, y Leon, son diferentes de los otros Reynos de España. Que en la Andaluzia son los Reynos de Granada, Seuilla, Cordoua, Murcia, Iaen, y otros. Y desta otra parte son los Reynos de Castilla, Leon, Toledo, Galizia, y otros: y el Reyno de Castilla està apartado del de Granada mas de setenta leguas, y el de Leon mas de ciento y quarenta. Todos ellos se comprehenden en el nombre de Reynos de España, de que se denomina el Rey de España, como consta por los mismos tres priuilegios de Leon, Gregorio, y Vrbano, que ponen como à diuersos a Castilla, y a Leon: y quando quisieron hablar de todos los Reynos juntos, los llamaron Reynos de España, ibi: *Apostolicæ Sedis in Regnis Hispaniarum Nuntio, ac Andreæ Episcopo Conchensi hæreticæ prauitatis in Regnis Hispaniarum Inquisitore.*

Ni obsta dezir, que la composicion de Leon XI. nacio de la remissìon que hizo la Congregacion de los Eclesiasticos, que estaua entonces junta en Valladolid,

lid,

lid, en la qual con los de Castilla, y Leon entran tambien los de Granada, Seuilla, y de los otros Reynos. Porque esto haze mayor euidencia, de que fue limitada para solas las Yglesias de los Reynos de Castilla, y Leon. Porque en el Breue de Leon no se dize, que era pretension de la Congregacion, ni que pretendian todas las Yglesias congregadas en el, sino que pretendiã las Yglesias de los Reynos de Castilla, y Leon: y quando nombra la Congregaciõ, no es para dezir que pretendia, sino que se puso por medianera para tratar medios de paz, no como de pretension suya, ni de todas las Yglesias en general, sino como particular de las Yglesias de Castilla, y Leon: y si quisiera comprehender las Yglesias de todos los otros Reynos, facile potuisset vno verbo exprimi, y huuiera dicho dellos, como destos. *l. vnica, §. sin autem ad deficientis, C. de caducis tollendis, cap. inter corporalia, de translatione Episcopi.* Y el hablar limitadamente de los pleytos, y cõposicion de solas las Yglesias de los Reynos de Castilla, y Aragon, induze exclusion de las Yglesias de los otros Reynos de España. *l. cum prætor, ff. de iudic. cap. nonne, de præsumptionibus.* Y lo muestra con euidencia lo dispositiuo del Breue, ibi: *Collegia, & loca quæcunque vbi ius locorum in prædictis Regnis, Castellæ, & Legionis existentia.* Que induze disposicion limitada para solas las Yglesias destos dos Reynos, sin que se comprehendan las Yglesias de los otros Reynos de España. *l. in agris, ff. de adquirendo rerum dominio. l. age cum Geminiano, C. de transactionibus.*

Y se prueua por la causa expressada en el mismo Breue, que dio ocasion a los pleytos, y a la composicion, que era dezir las Yglesias de los Reynos de Castilla, y Leon, que los priuilegios de la Compañia vergebant in maximum illorum præiudicium. La qual razon, ni quadra, ni se aplica a las Yglesias de Grana-

da,

da, a quien no se podia causar, ni causò perjuyzio por estos priuilegios. Porque consta por quarenta y cinco testigos presentados por el Colegio en el pleito de manutencion, que ningunas Religiones pagan diezmos en Granada: y assi solo se podia considerar el perjuyzio en las Yglesias de otros Reynos, a quien las Religiones pagan diezmos de lo que se labra por colonia.

Y toda la duda que esto podia tener, se quitò con lo decisiuo del Breue de Leon, en las palabras, *De quibus de iure, vel consuetudine decimari solet. Ecclesijs quibus alioquin circunscriptis dictis priuilegijs decima persolui deberet.* De manera, q̃ esta limitada a solas las Yglesias a quien se acostumbraua a pagar antes que se concediessen los priuilegios a la Compañia, & sic circunscriptis priuilegijs. Ergo no comprehende las Yglesias de Granada, a quien nunca pagaron, ni pagan diezmos las Religiones.

Septimò, no es menos notorio el excesso, y agrauio respeto de las cosas, ex quibus mandatur solui decimas: porque es cōclusion infalible, que se admite apelacion quando se pretende excesso in rebus, *Cæsar Barcius decis. 55. num. 11. Rebuf. d. artic. 7. glossa 14. num. 3. vers. Secundo, Contardus in d. l. vnica, Cosi de momentanea poss. limitat. 19. num. 21. Sigismundo Scacha d. q. 17. limitat. 10. num. 30. & 32.* vbi cum Contardo dicit dari appellationem ratione excessus, quando executor habet in mandatis, vt me ponat in possessionem vnius rei, & ipse me ponit in possessionem alterius, & ex alijs *comprobat num. 43.*

El excesso en este caso es euidente. Porque Leon XI. solo manda pagar la vigesima de rebus de quibus de iure, vel cōsuetudine solui solet circunscriptis priuilegijs, y assi serà excesso mandar pagar de rebus de quibus per Religiones solui non solet, nec vnquam so

lutum

lutum apparet. Porque aunque precedieren palabras generales, *Quorumcumque, quomodocumque, vndecumque*, y otras: pero estã limitadas a solas las que se acostumbrauan pagar circunscriptis priuilegijs, por las palabras, de quibus de iure, vel consuetudine decimari solet, que son limitatiuas, y restrictiuas de todo lo que precedio, como consta del relatiuo, de quibus, quod sui natura restringit omnia præcedentia, *l. omnes populi qui legibus, & moribus vtuntur, ff. de iustitia, & iure, l. cunctos populos, quos nostræ Maiestatis regit Imperium, C. de Summa Trinitate, & Fide Catholica, l. ea tamen adiectis. ff. de legatis 3.*

Y es contra la letra clara dezir, que aquellas palabras, *de quibus de iure, vel consuetudine*, se han de referir a las palabras que inmediatamente precedieron, *Aliarumque rerum, & specierum*, tanquam ad proxima, & inmediata. Porque deuen referirse ad omnia præcedentia ex regula vulgari, quod qualitas in principio, vel in fine posita refertur ad omnia præcedentia, *l. 3. §. filius intermedias, ff. de liberis, & posthumis, l. 1. vbi late Ias. & Baldus, C. de liberis præteritis*, & fortius, estando todas estas cosas en vna oracion indiuidua, y vnica, que depende toda del verbo, *Persoluere teneantur, & obligati existant*, que se refiere a todas las cosas que precedieron con copulatiua. Y es regla constante. Que aunque la relacion, ò repeticion in diuersis orationibus sea muy disputada. Pero es sindisputa, Quod quando plura copulantur in eadem oratione qualitas adiuncta vni refertur ad omnia, in eadẽ oratione comprehensa, & copulata ex virtute copulæ, & vnitate orationis, ex textu vulgari in *l. Seiæ, §. Caio, ff. de fundo instructo*, donde en las palabras, *Lego fundum, & domum instructam*, se refiere la palabra, *Instructam*, a entrambas cosas, etiam si resultaret mala Grammatica. Proque aunque regulariter non debet fieri rela-

tio ad ea ex quibus resultet mala Grãmatica, vt in *l. Plautius, ff. de auro, & argẽto legato.* Con todo esso fue tan poderosa *in d. §. Seio*, la virtud de la copula, y la vnidad de la oracion, que induxo relacion ad omnia, aunque resultaua mala Gramatica, refiriendo la palabra, *Instructam*, que es feminino, a la palabra, *Fũdum*, que es masculino, vt declarat Bart. ibi, & melius in *l. in repetendis, num. 2. & 3. ff. de legatis 3.*

Y assi las palabras, *de iure, vel consuetudine*, se han de referir ad omnia præcedentia, como si dixera refe-rendo singula singulis. Paguen diezmos de las possessiones, viñas, oliuares, &c. *de quibus de iure, vel consuetudine decimari solet.* Paguen diezmos de los ganados, y animales, *de quibus de iure, vel consuetudine decimari solet.* Paguen de las otras cosas, y especies, *de quibus de iure, vel consuetudine decimari solet.*

Esto es euidente por la relacion que el mismo Breue haze de las pretensiones, y pleitos que auia entre las partes, y de lo que remitieron a Clemente VIII.

Refiere el Breue de Leon XI. que la Compañia pretendia estar escusada à solutione decimarum, quæ de iure, vel consuetudine debentur, ibi: *Religiosi dictæ Societatis se eorumque domos, etiam probationum, Collegia, & loca, ac etiam res, & bona quæcumque à solutione etiam decimarum, quæ Parrochialibus, & alijs Ecclesijs de iure, vel consuetudine, vel alia quauis causa, vel titulo debentur exemptos esse.*

Las Yglesias pretendian, que no auian de vsar, *tali exemptione*, id est, quoad ea quæ de iure, vel consuetudine debentur, como cõsta de aquellas palabras: *Contra vero Metropolitanarum, & Catredalium, ac aliarum Ecclesiarum Archiepiscopi, & Episcopi, & cætera ipsos Religiosos Societatis Iesu tali exemptione in maximũ illorum præiudicium ab vti prætendunt.* Porque la palabra, *tali*, es relatiua, y demonstratiua ad oculum, de

la

la pretension de la Compañia. *l. si seruum, § fin. ff. de legat. 2. Peregrin. de fideicommissis, art. 16. nu. 25.*

Como si dixera, que la pretension de la Compañia era, que tambien auian de gozar los diezmos enteramente, etiam si de iure, vel consuetudine deberentur. Las Yglesias que no auian de gozar tali exemptione, quoad decimas quæ de iure, vel consuetudine solui solent.

Sobre estas decimas, quæ de iure, vel consuetudine circunscriptis priuilegijs solui solent, fueron los pleytos, y los tratados de concordia, y la remission a Clemente VIII. sin auer disputado la exempcion, respeto de los diezmos quæ de iure, vel consuetudine solui nõ solent.

Y con la misma limitacion, y restriccion hizo la composicion Leon XI. partiendo por mitad la diferencia, iuxta iudicium rusticorum, de quo Glossa *in l. Nesenius, ff. de negot. gestis.* Disponiendo, que loco decimæ pague la Compañia la veyntena de omnibus rebus, de quibus de iure, vel consuetudine solui debet.

Con lo qual consta, que respeto de las decimas que de iure, vel consuetudine solui non solent, ni litigauan, ni pretendian las Yglesias, ni lo remitieron, ni se pronunciò; y assi no puede caer, ni cae sobre ello la composicion de Leon, ex textu vulgari *in l. si cum testamento, ff. de exceptione rei iudicatæ,* ibi: *Nec obstaturam exceptionem quod non sit petitum, quod nec partes petere putassent, nec iudex in iudicio sensisset: & in l. si cum testamento 22 ff. de exceptione rei iudicatæ,* ibi: *Quia neque iudex, neque litigatores de alio, quam de argento actũ intelligant.*

Y siendo la demanda, y pleyto limitada respeto de las cosas de quibus de iure, vel consuetudine circunscriptis priuilegijs decimari solet, se ha de referir a solas ellas la composicion, y no se ha de estender a las

cosas

cosas de quibus de iure, vel consuetudine decimari non solet. *l. si de certa, C. de transactionibus.* Y la sentencia se ha de referir al libelo, y pretension de las partes, y declararse, y limitarse por el. *l. vt fundus, ff. communi diuidundo, cap. licet Heli, de symonia.*

Y por lo menos, dudandose si las palabras, *de iure, vel consuetudine*, se han de referir limitadamente ad alias species, ò absolutamente ad omnes; esta duda queda declarada por la relacion de la pretension de las partes, que expressamente refirio estas mismas palabras, *de iure, vel consuetudine*, a todas las decimas, y a toda la pretension. Vna enim pars declaratur per aliam *l. vtrum, vbi Bart. & Angel ff. de petitione hæreditatis, Peregrinus de fideicommissis, artic. 25. numer. 30. & 34.*

Præterea, Las pretensiones, y pleytos fueron sobre el eximirse la Compañia *ocasione priuilegiorum*, por dezir las Yglesias, que los priuilegios eran perjudiciales, y no litigauan las Yglesias sobre q̄ pagassen lo q̄ de iure, vel consuetudine no deuiessen pagar circunscriptis priuilegijs. Y assi la declaracion, y composiciō de Leon XI. puso en lo decisiuo la misma limitacion, ibi: *De quibus de iure, vel consuetudine decimari solet Ecclesijs, quibus alioquin circunscriptis dictis priuilegijs decima persolui deberet.* De manera, que la palabra, *ocasione priuilegiorum*, puesta en la pretēsion: y la palabra, *circunscriptis dictis priuilegijs*, puesta en la decisiō, prueua, que solo se tratò, y hizo la composicion respeto de las cosas de quibus circunscriptis priuilegijs decima integre solui debet, y respeto de las cosas de que se querian eximir ocasione priuilegiorum: y no respeto de las cosas de quibus de iure, vel consuetudine solui non deberet, etiam circunscriptis priuilegijs.

Y lo muestra el discurso que esto tuuo. Porque los pleytos eran sobre querer las Yglesias, que la Compa

ñia

ñia pagasse los diezmos que deuiera pagar, sino tuuie ra priuilegios, quexandose del grande perjuyzio, y del abuso dellos, por el remedio del *capit. suggestum, de decimis.* Y assi Leon XI. solo tratò de componer la dicha diferencia, ibi: *Pacem, & quietem perpetuo vigere:* & ibi: *Remissionem huiusmodi acceptantes:* & ibi: *Pro æquitate terminare, ac omnis controuersiæ, & discordiæ ocasionem præscindere.* Y el remedio del *cap. suggestum*, solo cae so bre exempcion de priuilegios. La palabra, *ocasione priuilegiorum*; la palabra, *circunscriptis priuilegijs*, solo miran a ellos. El compromisso, la remission, la aceptacion della, la equidad, paz y concordia, solo mira a componer las diferencias que auia sobre el vso de los priuilegios. Ergo, no se ha de estender a quitar a la Cõpañia la exempcion que tenia circunscriptis priuilegijs, que es la que tienen todas las demas Ordenes. Pues ni esta se litigaua, ni se remitio, ni dependia de los priuilegios, ni auia menester composicion. Y assi cessan todas las razones, y causas de la composicion, *cap. cum cessante, de appellationibus.*

Alioqui se seguiria vn absurdo ineuitable, y preciso, que con nombre de composicion se huuiesse quitado a la Compañia lo que ni se litigò, ni se comprometio: y que la Compañia, que tuuo mayores priuilegios, fuesse de peor condicion que todas las otras Ordenes, y que no goze de lo que todas las otras Ordenes gozan circunscriptis priuilegijs.

En lo qual se aduierte, que la limitacion de Leon XI. puso dos cosas, *de iure, vel consuetudine.*

En la palabra, *de iure*, mirò al *cap. ex parte, de decimis*, que eximio a todas las Ordenes de los nouales, quæ excolunt proprijs manibus: y al *cap. nuper, de decimis*, que eximio de los ganados que crian ad proprium vsum.

Pero en la palabra, *de consuetudine*, huuo mayor la-

 titud.

titud. Porque mira a todo lo que por costumbre se deuiere, y acostumbrasse pagar; y excluye lo que por costumbre no se deuiere pagar, aunque deuiera pagarse por derecho. Cum consuetudo iuri deroget, & in primis obseruanda sit, *cap. mos, cap. consuetudo, distinct. 1.* Y por la costumbre de España gozan todas las Ordenes de exempcion de diezmos, no solo de nouales, sino generalmente de quanto crian, y cultiuan proprijs sumptibus. Y en Granada gozan absolutamente de todos los diezmos, como consta por las prouanças del pleyto. Y assi esto quedò reseruado a la Compañia por el Breue de Leon.

Denique, Esta inteligencia de las palabras, *de iure, vel cõsuetudine*, està aprouada por la Rota Romana en otro pleyto semejante de Cartagena, coram domino Dumçotto, 16. Februarij 1615. que declarò, que las palabras, *de iure, vel consuetudine*, reseruan a la Compañia todos los diezmos en que no acostumbran pagar las otras Ordenes; y que la composicion de Leon solo se ha de referir a lo que se litigaua, que es sobre la paga de los diezmos, à qua Societas Iesu virtute priuilegiorum se exemptam asserebat; y que no comprehenden los diezmos de que fuessen exemptos circunscriptis priuilegijs: que es decision indiuidual del punto.

Octauo. Contra los instrumentos guarentigios, y executiuos, aunque regulariter no se admite excepcion de nulidad, ex Cardinali Alexandrino *in cap. dilecto, num. 71. vers. Facite ergo regulam negatiuè, de appellationibus*, cum alijs adductis à Simon Scacha *de appellationibus, lib. 3. cap. 2. q. 19. remedio 1. conclus. 5. nu. 1.*

Pero esto procede, quando la nulidad es dudosa, vel quæ requirit altiorem indaginem; secus, quando est euidens, seu notoria ex actis, seu non requirit aliam probationem, seu altiorem indaginem, quia talis mu-

nitatis

nitatis exceptio impedit executionem, Bart. *in l. 4. §. condemnatum, num. 2. & 3 ff. de re iudicata, Bald. in l. 1. sub num. 1. vers. Respondeo in exceptione, C. ne in vna eademque causa, Rota decis. 3. de exceptionibus in nouis, & multis late congestis à Scacha d. remedio 1. conclus. 5. ex num. 23.*

Y se dize notoria, y euidente, & quæ non requirit altiorem indaginem, quando resultat ex facie sententiæ, priuilegij, seu instrumenti, vt tradunt Contardus *in l. vnica, num. 66. vers. Et multo magis, C. si de momentanea poss. Scacha d. remedio 1. conclu. 4. num. 40. & 56.*

En este caso se alega nulidad euidente contra el Breue de Leon. Porque hizo la composiciō, que es lo mismo que sentencia arbitraria, con presupuesto de que la Compañia, y Yglesias auian comprometido en el, y remitidole la causa, no auiendosele remitido a el, sino a Clemente VIII. su predecessor, y auiendo espirado con su muerte el compromisso, y remission.

En el mismo Breue de Leon se refiere, que la Compañia, y Yglesias de Leon tenian pleitos, y diferencias sobre la obseruancia de los priuilegios, y que en discordia lo comprometieron en la Santidad de Clemente VIII. y se lo remitierō, ibi: *Diuersæ propositiones hinc inde inter ipsas partes ad effectum huiusmodi concordiam in eundæ factæ fuissent, nihilominus aliquod conclusum nō extiterit, sed vtraque pars negotium istud ad Romanum Pontificem remisserit*. Y assi el Papa lo declarò como arbitro, como consta de aquellas palabras: *Remissionem huiusmodi acceptantes*. Pues no era menester, ni la remission, ni la aceptacion, si el Papa huuiera querido determinarlo in vim suę potestatis. Y assi no fue mas que composicion por bien de paz, y ex æquitate, ibi: *Nos inter Ecclesiasticas personas pacē, & quietem perpetuo vigere, & conseruari, sincero desideramus affecta*. Et ibi: *Pro æquitate terminare, ac omnem vlterioris contro-*

uer-

uersiæ, & discordiæ inter dictas partes ocasione præscindere statuimus. Y lo muestra el efeto que tuuo esta remission, y composicion, que no fue declaracion de justicia, sino amigable composicion de arbitro, y arbitrador, partiendo la diferencia por mitad iuxta modum rusticorum, de qua Glossa *in cap. Nesenius, ff. de negotijs gestis.*

Y auiendo sido compromisso, ò remission ex voluntate partium, es notoria la nulidad.

Porque el compromisso fue el año 1602. en Clemente VIII. como se refiere en el mismo Breue, en quanto dize, que la discordia, y remission fue el año 1602. y que se examinò el negocio en tiempo de Clemente VIII. que gouernaua el año de 1602. y gouernò hasta el de 1605. Y assi no pudo en virtud de la remission componer las diferencias Leon XI. que fue su sucessor. Nam compromissum factum in vnum Pontificem, non transit ad successorem, etiam si factum fuerit sub nomine dignitatis, vt in specie ægregiè tradit Petrus de Ancharrano *in cap. si gratiose de rescriptis, lib. 6 sub nu. 5. vers. Et faciunt ista,* qui dicit. Quod compromissum factum in Vrbanū Papam, non transire in Bonifacium eius successorem, ægregiè Bald. *in cap. 1. in fine de inuestitura in maritum facta, & cons. 17. lib. 3.* vbi dicit, Quod compromissum factum in Regem Franciæ, non transit ad Regem successorem, sequuntur plura cumulantes Felinus *in cap. quoniam Abbas, nu. 1.* vbi dicit communem *de officio delegati, & in cap. præsentata, num. 2. de testibus*, Blancus communem dicens, & plura congerens *in tractatu de compromissis, q. 7. sub num. 18. Ias. in l. qui liberis, §. hæc verba, num. 3. ff. de vulgari, Couarruuias lib. 3. variarum, cap. 5 num. 2.* plura cumulat Menoch. *cons. 340. nu. 5. lib. 4. Decianus cons. 56. num. 51. lib. 2.*

Y assi auiendo determinado con expresso presupues

to de que se le auia remitido la composicion, y acceptandola, y vsando della, se induze precisa nulidad del Breue, cum deficiat præsuppositum compromissi, Cephalus *cons. 90. num. 51. Surdus cons. 150. num. 78.* & est Glossa vulgaris *in l. mancipia, C. de seruis fugitiuis.*

Nono, quando el compromisso, y remission se huuiera hecho en Leon XI. tambien resulta nulidad notoria, y euidente. Por razon del tiempo en que se dize auer hecho Leon XI. la composicion.

Porque fue elegido en primero de Abril 1605. Enfermò en 17. del mismo mes, murio en 26. y la declaracion se hizo en 23. del mismo, tres dias antes de morir, y seis despues de auer enfermado, y veinte y tres despues de auer sido elegido. Con que cōsta, que auiendo seis dias que estaua enfermo, y tan propinquo a la muerte, y en tan grande carga de ocupaciones, que recaen sobre los Sumos Pontifices en el primero ingresso, no pudo considerar, ni examinar los derechos de las partes, nec adhibere necessariam causæ cognitionem, & quod ideò ex eius mente non processit compositio, lo qual induze nulidad, por la decision textual del *cap. cum ex literis de in integrū restitutione*, en aquellas palabras: *Perspeximus quoque ex data sententiæ in registro domini Eugenij Papæ repertæ, quod primo mense sui Pontificatus fuerit promulgata, quando non plene de meritis ipsius causæ videbatur instructus*. Y no era tan preciso el caso de Eugenio Papa de que trata aquel texto, porque solo se considerò auer dado la sentencia el Papa dentro del mes en que fue elegido; y en este caso demas de auer hecho la composicion dentro del mes en que fue elegido, concurre auerlo hecho seis dias despues de enfermo, y con enfermedad mortal, quando apenas ay sujeto para mirar por el alma, ni por el cuerpo, quanto mas para mirar, y examinar papeles en materia tan graue.

Y es lo mismo ser el Breue subrrepticio, ò ser nulo, ò auerse hecho la composicion sine causæ cognitione, vt in specie in Pontifice intra mensem suæ electionis declarante, tradunt Abbas, & scribentes omnes *in dict. cap. cum ex literis, de in integrum restitutione, Felinus in cap. Ecclesiæ sanctæ Mariæ, num. 35. & ibi Abbas num. 9. de constitutionibus*, vbi dicit, quod si Papa mandat aliquid sine causæ cognitione, non debet statim exequi: & egregie declarat Felinus post Abbatem, & alios *in cap. si quando, de officio delegati.*

Decimo, El mandar que se execute el Breue, demas de los agrauios referidos, tiene otra nulidad precisa y ineuitable, por ser contrario directamente à la inhibicion Rotal que està presentada, que indiuidual, y expressamente comprehende este caso, no con limitacion para sola la Yglesia de Seuilla, sino general para todas las Yglesias, y Colegios, por la razon expressada en la misma inhibicion, ibi: *Attenta connexitate causæ, & ne continentiæ causarum diuidantur.* Et inhibitione superioris omnino parendum est, *cap. non solum, in fine, & cap. Romana, §. quod si obijciatur, de appellationibus, lib. 6.* Maximè inhibitione Rotali cui propter supremam Rotæ excellentiam fortius pareri debet, etiã si iniusta appareret. Rota *decis. 26. de appellationibus, in antiquis. Lancellotus de attentatis, part. 2. cap. 20. numer. 226. & limitat. 11. num. 2.* Fortius cum sit iustissima cum pendente appellatione nihil innouari debeat absque periculo attentatorum. *l. 1. ff. nihil nouari appellatione pendente, Lancellot. d. p. 2 cap. 12. nu. 75.*

Nec dicatur fuisse ab inhibitione, & attentatis recessum per comparitionem probationes, & diuturnum processum super manutentione factum. Lancellotus *dict. cap. 20. limitat. 15.* Quia illa comparitio, & probationum productio, & litis prosecutio, fuit tantum quoad articulum manutentionis, & sic non inducit

ducit recessum quoad articulum, an debeat Breue executioni mandari; ex late congestis ab eodem Lancelloto *d.cap.12.limit.2.nu.13.*

Nec est dare medium; aut causa manutentionis, & executionis, reputatur eadem, aut diuersa. Si eadem, iam esset super vtraque pronunciatum in fauorem huius partis. Si diuersa, ergo non potest inferri à prosecutione vnius ad alteram; & sic inhibitio maneret viua, & omnino obtemperanda.

Oponen, que la inhibicion es limitada; y que solo prohibe el executar el Breue, sin preceder declaracion, y liquidacion de las cosas, de quibus de iure, vel consuetudine decimari solet; y que ya se ha cumplido con esto, pues se declara en la sentencia las cosas de q̃ se deue pagar, y no pagar.

Cæterum, hoc nihil obstat.

Lo vno. Porque la inhibicion es general, y absoluta, y sin esta limitaciõ, como consta de su tenor, que es expresso, y claro.

Lo otro. Porque quando fuera con la dicha limitacion, no se ha cumplido con ella. Y assi queda viua y en pie la inhibicion: que reduzida al Breue de Leõ, comprehende dos cosas, en que es necessaria declaracion. La primera, Que sea lo que solui solet de iure. La segunda, Que sea lo que solui solet ex sola consuetudine: y en entrambas cosas se ha faltado.

En la primera, nempè, *de iure*. Porque aunque en la sentencia se declara, que pague la Compañia de los ganados que criaren por si, y para su propio vso, y sustento, como exceptuado en la palabra, *de iure*, conforme al texto *in cap. nuper, de decimis*. Y tambien declara el huerto adjacente, y heredad cercada de quatro hanegas, porque estan expressadas en el Breue. Pero no declara quales son las otras cosas, in quibus

de

de iure decimari non solet; siendo como es notorio, que non solet, nec debet decimari de possessionibus, quas proprijs sumptibus excollunt, *vt in capit. ex parte, de decimis.* Y està tan lexos de declararse en la sentencia, que antes se reserua la declaracion: con lo qual el mandato viene a parar, en que absolutamente pague la Compañia de todo, sin que se pueda escusar con la limitacion del texto *in dict. cap. ex parte,* hasta que se haga nueua declaracion, que es lo que literal, y expressamente prohibe la inhibicion Rotal.

En lo segundo, que consiste en declarar quales son las cosas in quibus de consuetudine decimari solet, es mucho mas notorio auerse faltado. Porque respeto de la costumbre, no ay declaracion en la sentencia, antes con su generalidad manda, que se pague de todo, aunque huuiesse costumbre contraria, que no solamente es contra la inhibicion Rotal, sino aun contra el mismo Breue de Leon.

Y es notorio por el pleyto, con prouança de quarenta y cinco testigos, y dos cartas executorias, que en Granada no pagan las Religiones diezmos algunos, ni los han pagado desde que se conquistò de los Moros. Y asi es obligar a la Compañia a que pague contra la costumbre.

Como tambien consta, y es notorio, que aunque por derecho se puso en los ganados la limitacion de vso propio, *in capit. nuper, de decimis:* y quanto a las possessiones se puso la limitacion de nouales *in capit. ex parte, de decimis.* Pero en España es costumbre notoria, vniuersal, y sin disputa, que no pagan las Religiones, de ganados, ni possessiones, quæ proprijs sumptibus nutriunt, & excollunt, sin distincion de que sean nouales, ni de que sean para su vso propio.

Y para satisfazer al Breue de Leon, y excluir la inhibicion Rotal, era preciso que se huuiera declarado esta costumbre. Y no se declara, ni tampoco se reserua, antes se manda pagar absolutamente, aunque huuiesse costumbre contraria.

Vndecimo. Quando vltimamente pidio la Yglesia de Granada, que se mandasse executar el Breue; respondio el Colegio alegando muchas razones, y ofreciendose a prouar la costumbre particular de Granada, y la vniuersal de España, contrarias entrambas a la pretension de la Yglesia: y se proueyò el mandato, sin auer hecho nueua prouança la Yglesia, ni dexadola hazer al Colegio, siendo precisamente necessaria para executar, y liquidar la palabra, *de iure, vel consuetudine*, puesta en el Breue de Leon, que es en lo que se funda la inhibicion Rotal.

Y la prueua en este caso es necessaria, pues estando el Breue de Leon remitido a la costumbre, era necessario prouarla cum sit fact, & in facto consistens, *cap. 1. & ibi Doctores de constitutionibus, l. 1. C. quæ sit longa consuetudo, Ioannes Faber in §. ex non scripto, num. 20. de iure naturali, cap. 2. & 3. distin. 1.*

Y assi no pudiendo dar possession a las Yglesias, sino in ijs de quibus decimari solet de iure, vel consuetudine, es notorio el agrauio, no auiendo prouado la Yglesia costumbre, y mucho mas auiendo prouado el Colegio costumbre contraria vniuersal del Reyno, y particular de Granada, y de la Compañia, vt iam dictum fuit.

Y es impossible poder practicar, ni executar sin esta prouança el Breue de Leon, ni esta sentencia que manda se execute. Porque el Colegio tiene respuesta prõpta, fundada en el mismo Breue, de que no deue pagar in ijs de quibus de iure, vel consuetudine decimari non solet, y que assi no contrauendra al mandato,

F ni

ni se podran fulminar censuras ; ni despachar agrauatorias por contrauencion , ò desobediencia . Pues hasta que conste de la costumbre, no puede constar en que contrauiene, ni en que desobedece : y es conclusion notoria, que no puede procederse a censuras, y a agrauatorias, sino es constando primero de la desobediencia, contrauencion , y contumacia, Franchus *in cap. cum sit Romana, § præterea, num. 3. de appellationibus, Sigismundo Scacha de appellationibus, q. 17. limitat. 32. num. 18.*

Y si se concediessen censuras , ò agrauatorias, sin constar de la costumbre puesta por limitacion en el Breue de Leõ XI. que se executa, seria notorio el agrauio, y la contrauenciõ al mismo Breue. Censura enim non debent proferri, nec agrauatio debet fieri, ita vt pars plus ligetur, & grauetur, quam in primo mandato continetur, *cap. tua de sententia excommunicationis*, quem ita intelligunt Lãcellotus *de attentatis, p. 2. cap. 12. limitat. 21. num. 14. Scacha de appellationibus, q. 17. sub num. 6. & 12. Hieronym. Campanil. rub. 11. cap. 15. num. 42. Marta de iurisdictione, p. 3. cap. 13. per totum.*

Ex quibus omnibus constat sententiam esse appellabilẽ, & deberi appellationem deferri, quoad vtrumque effectum suspensiuum, & deuolutiuum. Salua, &c.